РЕШЕНИЕ

«27» февраля 2015г. г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя

Председателя Комиссии: Клостер Е.А. - заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

Валевой К.О. - ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

Даниловой М.И. - специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 167/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Электроник Восток» (юридический адрес: 125040, г. Москва, ул. Нижняя, 5, пом. 6, ИНН 7714793647, далее - ООО «Электроник Восток») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе),

УСТАНОВИЛА:

16.09.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. № 2922э от 16.09.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный телефон <…> следующего содержания:

- 13.09.2014г. в 12 часов 11 минут: «Засолки на радость хозяйке в ИКЕА! Банка с крышкой – клипсой 121р. Пакеты для заморозки 60шт 121р. 17 контейнеров 243р. ТК Ника 600632» от абонента <….> (смс – центр <….>).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (исх. № 02/579 от 15.10.2014г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ООО «Электроник Восток» в рамках договора <….>, заключенного между ЗАО «Ярославль GSM» и ООО «Электроник Восток». Согласно данному договору ООО «Электроник восток» поручает, а ЗАО

«Ярославль GSM» берет на себя обязательство по передаче смс – сообщений абонентам от ООО «Электроник восток» посредством технических и программных средств ЗАО «Ярославль GSM». Содержание и адресаты смс – сообщений определяются ООО «Электроник восток» самостоятельно и направляются программным обеспечением ООО «Электроник восток» посредством обращения через сеть Интернет по smpp протоколу к оборудованию оператора для рассылки.

Согласно пункту 3.1.2 договора <….> заказчик (ООО «Электроник Восток») обязуется не использовать подключение к оборудованию исполнителя (ЗАО «Ярославль GSM») для организации спама таким образом, заказчик (ООО «Электроник Восток») обязан получить согласие абонента на получение смс – сообщения рекламного характера.

22.10.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 167/Р-2014 в отношении ООО «Электроник Восток» и назначено к рассмотрению на 01.12.2014г. в 10 часов 45 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Электроник Восток» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.11.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Электроник Восток» (исх. № 107-14 от 07.11.2014г.), из которых следует, что ООО «Электроник Восток» не занимается самостоятельными рассылками смс – сообщений и распространением рекламы, а предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам, при этом сообщения могут носить информационный, рекламный и любой другой характер. Суть предоставляемых услуг ООО «Электроник Восток» заключается в следующем: заказчику предоставляется личный кабинет в системе, в котором он авторизуется путем ввода логина и пароля. В личном кабинете заказчик загружает в адресную книгу собственный список телефонов для последующей отправки смс – сообщений и формирует текст смс – сообщения. В личном кабинете заказчик формирует отправку смс – сообщений по заданным абонентам, выбирает дату и время рассылки и инициирует рассылку смс – сообщений.

ООО «Электроник Восток» предоставило техническую возможность по отправке смс – сообщений своему контрагенту – обществу с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (далее по тексту – ООО «Инкор Девелопмент») на основании договора <….>. Вышеуказанные смс – сообщения были сформированы и переданы через платформу ООО «Электроник Восток». На основании вышеуказанного договора ООО «Инкор Девелопмент» берет на себя обязательство получить согласие абонента до отправки смс – сообщений. При передаче телематических сообщений в систему ООО «Электроник Восток», ООО «Инкор Девелопмент» несет полную единоличную ответственность за содержание таких смс – сообщений. Формирование базы абонентов, формирование текста смс – сообщений, инициация рассылки смс – сообщений осуществляется в рамках данного договора ООО «Инкор Девелопмент» самостоятельно, без согласования с ООО «Электроник Восток».

01.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 167/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Электроник Восток», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 167/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Электроник Восток») надлежащим (ООО «Инкор Девелопмент», юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33, ИНН 3666177670).

Определением от 01.12.2014г. рассмотрение дела № 167/Р-2014 было отложено на 29.12.2014г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент», ООО «Электроник Восток» заказными письмами с уведомлением о вручении.

29.12.2014г. на рассмотрение дела № 167/Р-2014 представители ООО «Инкор Девелопмент», ООО «Электроник Восток» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 167/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 29.12.2014г. рассмотрение дела № 167/Р-2014 было отложено на 29.01.2015г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении.

29.01.2015г. на рассмотрение дела № 167/Р-2014 представители ООО «Инкор Девелопмент» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 167/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 29.01.2015г. рассмотрение дела № 167/Р-2014 было отложено на 27.02.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адрес согласно выписке из ЕГРЮЛ).

27.02.2015г. состоялось рассмотрение дела № 167/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Инкор Девелопмент».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер <….> направлялась реклама посредством смс - сообщений следующего содержания:

- 13.09.2014г. в 12 часов 11 минут: «Засолки на радость хозяйке в ИКЕА! Банка с крышкой – клипсой 121р. Пакеты для заморозки 60шт 121р. 17 контейнеров 243р. ТК Ника 600632» от абонента <….> (смс – центр <….>).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <….> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного

согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В нарушение данной правовой нормы ООО «Инкор Девелопмент» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента <….> следующего содержания:«Засолки на радость хозяйке в ИКЕА! Банка с крышкой – клипсой 121р. Пакеты для заморозки 60шт 121р. 17 контейнеров 243р. ТК Ника 600632» от абонента <….> (смс – центр <….>) (13.09.2014г. в 12 часов 11 минут).

Из пояснений, представленных ООО «Электроник Восток» в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 107-14 от 07.11.2014г.) следует, что абонент <….> был добавлен в черный список и более не будет получать никаких смс – сообщений через соединение ООО «Электроник Восток».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Инкор Девелопмент» на основании договора <….>, заключенного между ООО «Инкор Девелопмент» и ООО «Электроник Восток».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать ООО «Инкор Девелопмент» (юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33, ИНН 3666177670) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия абонента 89516094874.

2.Предписание ООО «Инкор Девелопмент» не выдавать в связи с устранением нарушения ООО «Электроник Восток».

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 06 марта 2015 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

	Е.А. Клостер
Заместитель Председателя Комиссии:	К.О. Валева
Члены Комиссии:	М.И. Данилова